

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学 号: X200108107

UDC\_\_\_\_\_

## 学 位 论 文

# 有限责任公司股东权取得法律问题研究

A Study on the Gaining of Shareholders' Rights  
in the Limited Company

叶 庆 兴

指导教师姓名: 刘永光 副教授

申请学位级别: 硕 士

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交时间: 2004 年 11 月

论文答辩日期: 2004 年 月

学位授予单位: 厦 门 大 学

学位授予日期: 2004 年 月

答辩委员会主席\_\_\_\_\_

评 阅 人\_\_\_\_\_

2004 年 11 月

厦门大学博硕士论文摘要库

## 内 容 摘 要

本文是以有限责任公司的股东权取得为研究对象，在介绍股东权的内容、性质、特征的基础上，对有限责任公司股东权取得在理论和实践中存在的问题和矛盾进行探讨和研究，并针对我国现行公司法对股东权取得规定的不足，提出了完善我国有限责任公司股东权取得制度的一些建设性的意见。全文共分前言、主文和结论三部分，其中主文共三章。

第一章主要介绍了股东及股东权的概念、股东权的性质、内容、特征。通过比较股东权性质的七种学说，着重阐述股东权与传统的所有权、债权、社员权等的不同，指出股东权在性质上只能是一种集财产权与非财产权为一身的独立的特殊民事权利。最后对股东权的内容和特征作了概括性的归纳。

第二章通过简单介绍有限责任公司与股份有限公司在特征上的区别，重点阐述有限责任公司股东权取得的方式，股东权取得与股东资格、公司登记管理机关股东登记的关系，明确有限责任公司股东权取得的认定标准，并对实践中普遍存在的瑕疵出资、继受股份、股东名实不符等情况下的股东权取得问题进行探讨研究。

第三章分析我国现行公司法对股东权取得规定的不足，给理论和实践带来的认识上分歧和股东权取得确认标准上的混乱，故有必要对股东权取得制度的进行完善，并对如何完善提出探讨性的意见，以期对我国股东权取得制度的研究和实践中股东权取得的认定有所帮助。

**关 键 词：** 有限责任公司；股东权取得

厦门大学博硕士论文摘要库

## ABSTRACT

This paper studies the gaining of shareholders' rights in the limited company. On the basis of an introduction to content, nature and characteristics of shareholders, it also probes into and studies theoretic and practical problems and contradictions existing in the gaining of shareholders' rights in the limited company, and as for lack of regulations for shareholders' rights in our country's present law of companies, it puts forward some constructive suggestions to perfect the system of gaining shareholders' rights in the limited company in our country. The whole paper contains preface, main part and conclusion, and among them the main part can be divided into three chapters.

Chapter 1 mainly introduces concepts of shareholders and their rights, and nature, content and quality of the shareholder's rights. Comparing seven theories of nature of shareholders' rights, it chiefly expounds difference between shareholders' rights and traditional ownership, credit right and membership right, points out that a shareholder's right is in fact only an independent special civil right combining property right and non-property right as one. At last it also sums up content and characteristics of shareholders' rights.

Chapter 2, after briefly introducing difference in qualities between the limited company and shared limited company, mainly describes the form to gain shareholders' rights in the limited company, and relationship between the gaining of shareholders' rights and their qualification and their registration at authorities for companies' registration, makes sure standards to confirm the gaining of shareholders' rights in the limited company, and probes into some problems about the gain of shareholders' rights under the circumstances of shortcoming investment, continuing to accept shares, shareholders' name not fitting real situation and so on, which popularly exist in the practice.

Chapter 3 analyzes the lack of regulations for the gaining of shareholders' rights in our country's present law for companies, which brings in theory and

practice about disagreement in recognition and confusion in confirming standards for the gaining of shareholders' rights, and to put forward some constructive suggestions for it in order to help study the system of the gaining of shareholders' rights in China and confirm the gaining of shareholders' rights in practice.

**Key words:** The limited company; The gaining of shareholders' rights

厦门大学博硕士论文摘要库

## 目 录

|                          |       |
|--------------------------|-------|
| 前 言                      | ..... |
| 第一章 股东权概述                | ..... |
| 第一节 股东与股东权的概念            | ..... |
| 一、股东的概念                  | ..... |
| 二、股东权的概念                 | ..... |
| 三、公司、股东、股东权的关系           | ..... |
| 第二节 股东权的性质               | ..... |
| 一、股东权性质的学说               | ..... |
| 二、股东权性质之我见               | ..... |
| 第三节 股东权的内容及特征            | ..... |
| 一、股东权的内容                 | ..... |
| 二、股东权分类                  | ..... |
| 三、股东权的特征                 | ..... |
| 第二章 有限责任公司股东权的取得         | ..... |
| 第一节 有限责任公司的股东权概述         | ..... |
| 一、有限责任公司股东权的特征           | ..... |
| 二、有限责任公司股东权取得的方式         | ..... |
| 三、有限责任公司股东资格与股东权取得的关系    | ..... |
| 四、股东名册、公司登记机关登记与股东权取得的关系 | ..... |
| 第二节 有限责任公司股东权原始取得的几个问题   | ..... |
| 一、关于出资与股东权取得             | ..... |
| 二、名实不符股东的股东权取得           | ..... |
| 第三节 有限责任公司股东权继受取得的几个问题   | ..... |

- 一、股东权转让取得问题.....
- 二、继承股东权的股东权取得问题.....

### 第三章 完善我国股东权取得制度的思考

.....

第一节 现行公司法对股东权取得规定的不足.....

第二节 完善股东权取得的思考.....

结 束 语.....

参考文献.....

厦门大学博硕士论文摘要库



## CONTENTS

|   |       |
|---|-------|
| <b>Preface</b>  | ..... |
| <b>Chapter 1 Survey of Shareholders' Rights</b>   | ..... |
| <b>Subchapter 1 Concepts of Shareholders and Their Rights</b>   | ..... |
| Section 1 Concept of Shareholders   | ..... |
| Section 2 Concept of Shareholders' Right  | ..... |
| Section 3 Relationships among Companies, Shareholders and Their Right                                       | ...   |
| <b>Subchapter 2 Nature of Shareholders' Rights</b>  | ..... |
| Section 1 Theories of Nature of Shareholders' Rights  | ..... |
| Section 2 My Opinion of Nature of Shareholders' Rights  | ..... |
| <b>Subchapter 3 Content and Characteristics of Shareholders' Rights</b>                                     | ..... |
| Section 1 Content of Shareholders' Rights   | ..... |
| Section 2 Classification of Shareholders' Rights  | ..... |
| Section 3 Characteristics of Shareholders' Rights   | ..... |
| <b>Chapter 2 The Gaining of Shareholders' Rights in the Limited Company</b>                                 | ..... |
| <b>Subchapter 1 Shareholders' Rights in the Limited Company</b>   | ..... |
| Section 1 Characteristics of Shareholders' Rights of the Limited Company                                    | ...   |
| Section 2 The Way to Gain Shareholders' Rights  | ..... |
| Section 3 Relationship between Shareholders' Qualification and the Gaining of Shareholders' Rights          | ..... |
| Section 4 Reporter of the Shareholder and Registration and Gaining of Shareholders' Rights                  | ..... |
| <b>Subchapter 2 Some Problems about the Original Gaining of Shareholders' Rights in the Limited Company</b> | ..... |

|                     |  |
|---------------------|--|
| Section 1           | On Investment and the Gaining of Shareholders' Rights.....   |
| Section 2           | Quality of Shareholders' Rights.....   |
| Section 3           | On the Gaining of Shareholders' Rights That Does Not Conform to Shareholders' Situation.....           |
| <b>Subchapter 3</b> | <b>Some Problems about the Passing-off Gaining of Shareholders' Rights in the Limited Company.....</b> |
| Section 1           | On the Gaining of Shareholders' Rights of Continue to Accept Shares.....                               |
| Section 2           | On the Inheriting Gaining of Shareholders' Rights.....   |
| <b>Chapter 3</b>    | <b>Thoughts on Perfection of the System of Gaining Shareholders' Rights in Our Country.....</b>        |
| <b>Subchapter 1</b> | <b>Lack of Regulations in the Present Law of Company for the Gaining of Shareholders' Rights.....</b>  |
| <b>Subchapter 2</b> | <b>Thoughts on the Perfection of Gaining Shareholders' Rights...</b>                                   |
| <b>Conclusion</b>   | <b>.....</b>   |
| <b>References</b>   | <b>.....</b>   |

## 前 言

公司与股东是两个紧密相连的概念,股东是公司组织存续的基础性要素,在一定意义上公司因股东而存在。<sup>①</sup>股东对投资利益的追求,是公司设立和发展的基本缘由,股东投资形成的资本,是公司独立人格的物质基础。<sup>②</sup>股东与公司的联系就是通过股东在公司中享有或行使股东权表现出来,股东权是股东在公司中法律地位的体现和具体化。股东之所以要向公司出资,归根结底,无非是借此取得股东权,从而实现自己的经济目的。因此,股东权实为公司法中的核心问题之一。<sup>③</sup>

目前,对股东权的研究,大都集中在股份有限公司股东权的保护方面,对股东权取得的研究寥寥无几。现行《公司法》对股东权取得的规定也基本上是个空白,而在司法实践中却大量存在着股东权取得方面的纠纷,现已有一些司法判例开始对股东权取得问题进行讨论,但更多的是从股东资格的取得方面,对股东权的取得鲜有涉及。由于股份有限公司为开放式的资合公司,股东权取得相对于有限责任公司来的简单。而有限责任公司是一种人合兼资合的公司类型,其设立和经营运行必须依赖于股东之间彼此的信任和相互间的密切联系,且有限责任公司设立程序简便,股份转让又有限制,造成有限责任公司股东资格的认定和股东权取得的认定要复杂得多。近年来,关于股东权的纠纷大多是发生在有限责任公司中。当前,我国正在进行有关公司法的修改工作,笔者作为一名从事法律实务的工作者,尝试着选择对有限责任公司股东权取得的相关问题进行研究和探讨。虽经过数月的尽心写作,但因本人对公司法理论仅为入门,疏漏之处自不能免,谨想能以此文唤起相关理论及实务部门对股东权取得问题的关注,使更多的人能加入股东权取得问题的研究中,以完善我国的公司法律体系。

---

① 沈贵明.公司法(第二版)[M].北京:法律出版社,2003,188.

② 同上,第 188 页.

③ 石少侠.公司法教程[M].北京:中国政法大学出版社,2002,116.

## 第一章 股东权概述

### 第一节 股东与股东权的概念

#### 一、股东的概念

凡知道公司者无不知道公司股东的存在。然而，令人惊讶的是，除英美法系外，<sup>①</sup>大陆法系各国的公司法典、商法典或者是民法典之中，几乎无一就“股东”作出法律的界定，中国公司法亦不例外。股东似乎是人人皆知因而无须法律予以界定的法律主体。<sup>②</sup>

股东，简单地说，是对公司拥有股份的人。具体地说是指向公司出资或因继受股份并对公司享有权利和承担义务的人。股东是一种身份上的标志，凡是作为公司股东的，就享有公司法上的股东各项权利，无论法人或者自然人，均可依法成为公司股东。<sup>③</sup>严格而言，在公司法上，有限责任公司股东与股份有限公司股东的内涵不尽相同，有限责任公司的股东是公司成立时向公司出资或在公司存续期间依法继受取得而享有权利和承担义务的人；股份有限公司的股东就是在公司成立时或在公司成立后合法取得公司股份并对公司享有权利和承担义务的人。<sup>④</sup>但是，这两类股东都具有如下两层基本内涵：一是股东是股份的主体，股份的持有人即为股东；二是股东是公司的成员，并对公司享有权利和承担义务的社员。该两层内涵是相互联系的有机统一，前一内涵与公司“资”的要素相关，后一内涵与公司“人”的要素相关，股份有限公司股东的概念中前一内涵的成分偏重些，而有限责任公司股东的概念

① See Revised Model Business Corporation § 1.40(22); The Companies Act(1985) § 22(1).

② 虞政平.股东资格的法律确认[J].法律适用,2003,(8):69.

③ 叶林.中国公司法[M].北京:中国审计出版社,1997,169.

④ 范健.商法(第二版)[M].北京:高等教育出版社,北京大学出版社,2002,155..

中后一内涵的成分要素偏重些。<sup>①</sup>

## 二、股东权的概念

股东权,简单地说,是指公司股东所享有的权利。但是关于股东权的具体内涵,学者之间存有争议。主要有以下几种观点:

### (一) 独特权利说

德国学者雷纳德(Renaud)等人认为,股东权为社员权之一种,即股东作为社团法人的成员对社团法人所享有的一种独特的权利。<sup>②</sup>

### (二) 契约权利的集合体说

英国公司法学者蓬奇顿(Pennington)将股东权定义为:“由1985年《公司法》第14条赋予股东的法定权利和公司基本章程、附属章程所赋予股东的契约权利的集合体。”将契约权利视为股东权的内容。<sup>③</sup>

### (三) 团体财产权说

我国台湾地区有的学者将股东权定义为基于股东资格而取得多种权利的团体财产权等。<sup>④</sup>

目前,我国大陆理论界和实务界,对此的看法也不是很一致。有的认为,广义股东权泛指股东向公司得以行使的各种权利,包括股东作为买卖契约之债的债权人对公司享有的债权,狭义的股东权是基于股东资格而享有的从公司获取经济利益并参与公司经营管理的权利;<sup>⑤</sup>有的认为,狭义的股东权是股东因向公司出资而享有的权利,广义的股东权则是对股东权利义务的总称;<sup>⑥</sup>有的认为,基于股东地位而可对公司主张权利,为股东权;<sup>⑦</sup>也有的认为,股东权是一种基于股东的社员资格而享有的社员权,是一种非财产权利。<sup>⑧</sup>还有

① 沈贵明.公司法(第二版)[M].北京:法律出版社,2003.189-190.

② 刘俊海.股东权法律保护概论[M].北京:人民法院出版社,1995.13.

③ Pennington. Company law[M], London :Butterworths,1985.140.

④ 梁宇贤.公司法论[M].台北:三民书局,1991.321-322.

⑤ 刘俊海.股东权法律保护概论[M].北京:人民法院出版社,1995.12.

⑥ 石少侠.公司法教程[M].北京:中国政法大学出版社,2002.116.

⑦ 江平.新编公司法教程[M].北京:法律出版社,1994.199.

⑧ 郑彧.论股东的权利[A].顾功耘.公司法律评论 2002 年卷[C].上海:上海人民出版社,2002.91.

认为,股东权就是股东基于其股东资格而享有的以公司获取经济利益并参与公司经营管理的权利。<sup>①</sup>

笔者认为,股东权是公司股东基于其股东资格而产生或享有的权利,既包括获取经济利益等财产上的权利,也包括公司经营管理参与权与监督权等非财产性的权利。其中财产权是核心,是股东出资的目的,管理参与权与监督权则是手段,是保障股东实现其财产权的必要途径。财产权主要包括股息红利分配请求权、公司剩余财产分配请求权、股份转让权、发给出资证明或股票请求权等;管理参与权主要是出席股东大会并行使表决权;监督权则主要包括对公司董事、监事、经理等管理人员的任免权、对公司财务的审计监督权等。在股东权的构成中,股东权的主体是公司的股东,客体为特定的物和行为,内容为财产上的收益权和非财产上的经营管理、监督等社员权。

大多数的学者认为,股东权即股权,两者为同一概念,没有任何的区别。<sup>②</sup>但也有部分学者认为,股东权与股权是两个不同的概念,股权是指股东对股份的所有权,是一种物权、财产权。而股东权是区别于股权的一种社员权,是一种非财产权利。<sup>③</sup>笔者倾向于大多数学者的意见,股东权和股权应是两个完全相同的概念。目前不论在理论界还是在实务界,大都倾向认同股东权和股权是同一概念,人为再去划分股东权和股权,不但会造成理论和实践中的混淆,且也没有多大的现实意义。

### 三、公司、股东、股东权的关系

在公司、股东、股东权的关系中,主要应注意以下两个方面的问题:

首先,对于公司来说,股东对公司享有股东权。股东是与公司相对应的法律主体,它必须依托公司主体才能存续。故在公司设立之前,不存在股东

① 马俊驹.现代企业法律制度研究[M].北京:法律出版社,2000.205.

② 石少侠.公司法[M].长春:吉林人民出版社,1998.193. 吴春岐,刘贵之,郭树进.公司法新论[M].北京:中国政法大学出版社,2003.136. 徐燕.公司法原理[M].北京:法律出版社,1997.209. 王保树,崔勤之.中国公司法原理[M].北京:社会科学文献出版社,2000.168. 孔祥俊.公司法论[M].北京:人民法院出版社,1997.252. 程晓峰.关于股权性质的法律思考[J].山东法学,1998(6) 江平,孔祥俊.论股权[J].中国法学,1994(1).

③ 郑彧.论股东的权利[A].顾功耘.公司法律评论 2002 年卷[C].上海:上海人民出版社,2002.91.

的说法,只存在有发起人、认股人。这是因为,公司股东权必须随着公司的设立才能获得法律的承认,公司设立之前不可能产生任何股东权所有人。公司设立之前的投资人,最多只能依据设立公司的协议彼此享有合同的权利,债权之权利,但并无股东权的权利。各国公司法不允许公司设立之前向投资者出具股份证书、股票或者出资证明之类的有关规定,皆意在表明公司设立之前并无股东权,故股东权的所有人更是无从谈起。<sup>①</sup>但是,公司一旦设立即产生股东权,即需要基于股东权为灵魂来治理,也就是说伴随着股东的产生,股东权也随之产生。没有股东权以及股东为支持的公司是无法运营的。只要公司一成立,即便公司事后被裁定为设立无效或者是被裁令撤销,亦同样不影响公司存续期间的股东权享有以及股东资格的承认。股东享有股东权是股东与公司之间法律关系的集中表现,股东基于所持的公司股份,对公司承担义务,享有权利,是公司赖以存在的基础,也是与公司利益关系最为密切的利害关系人。

在股东与公司联系的程度,因公司类型的不同而存在着一定的差异。有限责任公司的股东往往直接参与公司事务的经营和管理,并因此而对公司事务进行直接的控制。而在股份有限公司中,公司所有与经营分离,股东一般不直接参与公司的经营管理和业务的执行,只关心公司股票的价值,与公司的关系很淡薄。

其次,在公司内部股东之间地位平等。具体是指股东基于股东资格,按其持有的公司股份比例或数额对公司权利义务享受平等待遇,这是各国公司法上所确认的股东权利平等原则的表现。需要说明的是,股东平等原则的内容主要体现在股份平等上,是以股份平等为基础。股东地位平等,并非意味着他们享有同样的权利和负担同样的义务,只是说他们承担义务,享有权利的基础原则是一样的,是这种意义上的平等,具体说就是同股同权。<sup>②</sup>

---

① 虞政平.股东资格的法律确认[J].法律适用,2003(8):69.

② 陈德维.股份经济概论[M].北京:中国财经出版社,1989.176.

## 第二节 股东权的性质

### 一、股东权性质的学说

关于股东权的性质，理论界争论颇大，且由来已久。大体有以下几种观点：

#### （一）物权（所有权）说

该学说认为股东权是物权中的所有权。在公司的产权结构中并存着两个所有权，即公司享有所有权，股东亦享有所有权，并称为“所有权的双重结构”。<sup>①</sup>他们认为股东虽将资本投入到公司里，但仍享有控制权，即通过行使股东权来支配公司财产。“股份公司享有法人所有权并不是对股东所有权的否定，只是股东所有权表现为收益权和部分处分权，而不再是完整的所有权”，“这种双重结构不过是‘一物一权’的特殊表现形式”。<sup>②</sup>“股东正是根据对股份财产所有权来支配具体的财产，行使所有者的权利。因此，股东权实质上仍是财产所有权”。<sup>③</sup>

#### （二）共有权说

共有权说实际上是“物权说”中的一种的观点，它认为股东权是公司法人所有权的一个有机组成部分，公司财产系所有股东的共有财产。“股份公司的财产关系是传统的财产共有关系在新条件下的应用”。<sup>④</sup>

#### （三）债权说

该学说认为股东权实际上是债权，股东与公司之间实际上是一种债的关系。在公司取得法人资格时起，公司实质上就成了财产所有权的主体。股东的权利仅在于收益，即领取股息和红利。由于大部分股东因其持股份额较少，

① 王利明.论股份制企业所有权的二重结构[J].中国法学,1989(1).

② 同上.

③ 孙志平.对股份及股份公司财产关系的再认识[J].中国法学,1988,(3).

④ 同上.



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库